

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.509/1
VAN 5 MEI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 11 april 2011 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering “betreffende de regeling van de jaarlijkse vakantie voor de administratief medewerker en voor bepaalde personeelsleden van het administratief personeel in het onderwijs”, heeft het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot het regelen van de jaarlijkse vakantie van de administratieve medewerkers en bepaalde personeelsleden van het administratief personeel in het onderwijs.

In hoofdstuk 1 van het ontwerp (artikelen 1 en 2) wordt het toepassingsgebied van de ontworpen regeling omschreven en worden een aantal definities gegeven van in het ontwerp gehanteerde begrippen. Hoofdstuk 2 van het ontwerp (artikelen 3 en 4) heeft betrekking op de periodes tijdens dewelke de personeelsleden een jaarlijkse vakantie genieten en de gelijkstelling van deze jaarlijkse vakantie met een periode van dienstactiviteit. In hoofdstuk 3 van het ontwerp (artikelen 5 en 6) worden de prestaties geregeld die tijdens de jaarlijkse vakantieperiodes dienen te worden verricht. Hoofdstuk 4 van het ontwerp (artikelen 7 en 8) strekt tot aanpassing van twee besluiten van de Vlaamse Regering in het licht van de ontworpen regeling, terwijl hoofdstuk 5 slotbepalingen bevat.

2. Het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel X.61, 1° en 2°, van het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV en bijkomend in artikel 77, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs en in artikel 51, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding. Die laatste twee bepalingen, op grond waarvan de Vlaamse Regering de voorwaarden kan bepalen waaronder de betrokken personeelsleden verlof gelijkgesteld met dienstactiviteit kunnen krijgen, dienen mede als rechtsgrond te worden ingeroepen nu niet alle bepalingen van het ontwerp kunnen worden geacht betrekking te hebben

op “de duur en het tijdstip van de jaarlijkse vakantie”, die de Vlaamse Regering kan bepalen op grond van artikel X.61, 1° en 2°, van het decreet van 14 februari 2003.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Aan de aanhef dienen twee leden te worden toegevoegd (die het eerste en het tweede lid worden) waarin respectievelijk wordt verwezen naar artikel 77, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs en naar artikel 51, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding.

2. In het huidige vierde lid van de aanhef (dat het zesde lid wordt) schrappe men het woord “gunstig”. De strekking van het advies van de Inspectie van Financiën dient immers niet in de aanhef te worden vermeld.

Artikel 2

In het in artikel 2, 9°, van het ontwerp vermelde opschrift van het besluit van de Vlaamse Regering van 17 april 1991 dient het woord “kunstonderwijs” te worden vervangen door het woord “onderwijs”.

Eenzelfde opmerking geldt ten aanzien van artikel 3, § 2, tweede en vijfde lid, van het ontwerp.

Artikel 6

In artikel 6, § 2, tweede lid, van het ontwerp dient het woord “macht” te worden toegevoegd na de woorden “de inrichtende”.

Artikel 9

Luidens artikel 9 van het ontwerp heeft het te nemen besluit uitwerking met ingang van 1 januari 2011. Ook artikel 5, § 2, tweede lid, van het ontwerp en het ontworpen artikel 3 *sub* artikel 8 van het ontwerp hebben retroactieve werking nu de erin vermelde data in het verleden te situeren zijn.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk in geval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking of de continuïteit van het bestuur en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

De beoogde retroactiviteit lijkt niet in één van die gevallen te kunnen worden ingepast, zeker nu niet alleen rekening dient te worden gehouden met de situatie van de betrokken personeelsleden, maar ook met die van bepaalde schoolbesturen die door de retroactieve invoering van de regeling met tal van organisatorische problemen geconfronteerd dreigen te worden.

Gelet op de beginselen van de rechtszekerheid en de voorzienbaarheid van de regelgeving rijst bovendien de vraag of een vakantieregeling die betrekking heeft op een kalenderjaar, niet pas vanaf het volgende kalenderjaar in werking zou mogen treden.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. SMETS,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer R. AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME